

**СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ОСНОВАНИЙ ПРОВЕДЕНИЯ ОБЫСКА
ПО УПК УКРАИНЫ И РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ
В КОНТЕКСТЕ СОБЛЮДЕНИЯ ПРИНЦИПА
НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ**

Определяющее значение для обеспечения законности проведения следственного действия имеют основания, которые являются одним из предусмотренных законом предпосылок принятия решения о его проведении. Особое значение этот вопрос приобретает в связи с тем, что при производстве ряда следственных действий затрагиваются права и свободы граждан, предусмотренные Конституцией Украины. К таким действиям, безусловно, следует отнести обыск как весьма распространенное в досудебном расследовании и, одновременно, достаточно специфическое в аспекте возможного нарушения принципа неприкосновенности права собственности. Это следственное действие в наибольшей мере связано с проникновением в жилище или другое владение лица, проведением там поисковых действий, нередко принудительного характера. Кроме того, именно при обыске возможно изъятие из владения лица его личных вещей, а также предметов и документов, имеющих с точки зрения следователя значение для досудебного расследования. Для проведения таких действий в соответствии с процессуальной формой нужны, в первую очередь, законные на то основания.

Актуальность этого вопроса возрастает в связи с отсутствием в настоящее время следственной и судебной практики реализации предписаний производства отдельных процессуальных действий в УПК Украины от 13 апреля 2012 года, который введен в действие с 20 ноября 2012 года (далее – УПК Украины). В таких условиях, по нашему мнению, целесообразно изучить опыт зарубежных стран в регулировании подобных вопросов. Особенно это касается стран с похожими правовыми системами и социальными условиями, к которым, безусловно, можно отнести Украину и Республику Беларусь.

Изложенные вопросы в своей совокупности обуславливают актуальность темы исследования, целью которого является сравнение оснований проведения обыска по УПК Украины и Уголовно-процессуальному кодексу Республики Беларусь от 16 июля 1999 года (далее – УПК Республики Беларусь) в контексте соблюдения принципа неприкосновенности права собственности при производстве обыска.

Большинство ученых Украины (Л.М. Лобойко, В.В. Назаров, М.А. Погорецкий) разделяют основания для производства следственных действий

на две основные группы – фактические и правовые. Возникающие разногласия касаются в основном их содержания.

Согласно ч. 1 ст. 234 УПК Украины обыск проводится с целью выявления и фиксации сведений об обстоятельствах совершения уголовного правонарушения, отыскания орудия уголовного правонарушения или имущества, которое было получено в результате его совершения, а также установления местонахождения разыскиваемых лиц. Кроме того, согласно ч. 7 ст. 236 УПК Украины, при производстве обыска, независимо от их отношения к уголовному производству, изымаются предметы, изъятые законом из обращения.

Именно эти фактические основания для проведения обыска должны быть изучены следственным судьей при решении вопроса о даче разрешения на производство обыска. В соответствии с ч. 5 ст. 234 УПК Украины следственный судья отказывает в удовлетворении ходатайства об обыске, если прокурор, следователь не докажет наличие достаточных оснований полагать, что:

- 1) было совершено уголовное правонарушение;
- 2) отыскиваемые вещи и документы имеют значение для досудебного расследования;
- 3) сведения, содержащиеся в отыскиваемых вещах и документах, могут быть доказательствами во время судебного разбирательства;
- 4) отыскиваемые вещи, документы или лица находятся в указанном в ходатайстве жилище или ином владении лица.

С небольшой разницей при определении объектов обыска указываются фактические основания в ст. 208 УПК Республики Беларусь. В соответствии с этой нормой основанием для проведения обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо помещении или ином месте либо у какого-либо лица находятся орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела, а также могут быть обнаружены разыскиваемые лица и трупы.

Правовые основания для проведения обыска по УПК Украины и Республики Беларусь существенно отличаются. В частности, согласно ч. 2 ст. 234 УПК Украины, таким основанием является определение следственного судьи. Как указано в ч. 3 этой же нормы, определение может быть вынесено в результате рассмотрения соответствующего ходатайства прокурора или же ходатайства следователя, согласованного с прокурором.

УПК Республики Беларусь предусматривает совершенно иное правовое основание для проведения обыска. В соответствии с ч. 1 ст. 210 данного Кодекса, следователем, органом дознания выносится постановление о проведении обыска. Постановление о проведении обыска, а также выемки документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, должно быть санкционировано прокурором или его заместителем, за исключе-

нием случаев их проведения по постановлению Председателя Следственного комитета Республики Беларусь, Председателя Комитета государственной безопасности Республики Беларусь или лиц, исполняющий их обязанности. В ч. 3 ст. 210 УПК Республики Беларусь определяется, что в исключительных случаях, когда имеется реальное опасение, что разыскиваемый и подлежащий изъятию объект может быть из-за промедления с его обнаружением утрачен, поврежден или использован в преступных целях либо разыскиваемое лицо может скрыться, обыск может быть проведен без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 часов сообщения о проведенном обыске.

Похожее по своему содержанию, но разное с точки зрения процессуального порядка решения исключение из общего правила о возможности проведения обыска без соответствующего разрешения следственного судьи предусмотрено и УПК Украины. Так, согласно ч. 3 ст. 233 УПК Украины следователь, прокурор вправе до вынесения определения следственного судьи войти в жилище или иное владение лица лишь в неотложных случаях, связанных со спасением жизни людей и имущества, либо с непосредственным преследованием лиц, подозреваемых в совершении преступления. В таком случае прокурор или следователь по согласованию с прокурором обязан безотлагательно после осуществления таких действий ходатайствовать о проведении обыска к следственному судье. Следственный судья рассматривает такое ходатайство, проверяя, помимо прочего, действительно ли имелись основания для проникновения в жилище или другое владение лица без определения следственного судьи. Если прокурор откажется согласовать ходатайство следователя об обыске или следственный судья откажет в удовлетворении ходатайства об обыске, установленные в результате такого обыска доказательства признаются недопустимыми, а полученная информация подлежит уничтожению.

Таким образом, по сравнению с УПК Республики Беларусь, в УПК Украины, наблюдается более строгий подход к правовым основаниям проведения обыска: согласно УПК Украины, для проведения обыска, кроме случаев, не терпящих отлагательства, необходимо разрешение следственного судьи. Именно такой порядок, определенный в УПК Украины, по нашему мнению, является более целесообразным в современных реалиях Украины, поскольку он в большей степени обеспечивает возможность защиты граждан от необоснованного и незаконного лишения или ограничения права собственности.